

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: X2005120173

UDC_____

厦门大学

硕士学位论文

经验法则及其在民事审判实践中的运用

——以接近正义为中心

The Experience Rule and its Application in Civil Practice

——Taking access to justice as Centre

余崇斌

指导教师姓名: 齐树洁 教授

专业名称: 法律硕士

论文提交日期: 2008 年 11 月

论文答辩时间: 2008 年 月

学位授予日期: 2008 年 月

答辩委员会主席:_____

评 阅 人:_____

2008 年 11 月

经验法则及其在民事审判实践中的运用

余崇斌

指导教师: 齐树洁教授

厦门大学

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内 容 摘 要

法律的生命在于经验,恰当运用经验法则审理案件是法官的一项基本司法能力。经验法则与“自由心证”制度有着密不可分的联系,一般认为它是“自由心证”的内在制约机制。在民事审判中恰当运用经验法则,有助于发现案件客观真实,使裁判结果最大限度地接近正义,从而实现纠纷解决的民事诉讼目标,使人民法院工作获得社会公众的普遍认同。本文旨在通过经验法则的研究,厘清经验法则的内涵、价值等若干基础性问题,并探讨经验法则在民事诉讼中的运用、存在的局限性,最后提出合理运用经验法则的建议,希望能够对更好地指导审判实践有所帮助。

本文除引言和结语外,分为四章。

引言部分介绍我国法院近年来运用经验法则的三个典型案例,引出本文拟将讨论的问题。

第一章讨论了经验法则的产生背景、内涵及特征。首先从历史角度考察了现代意义的经验法则产生的背景;其次分析了经验法则三个层次的内涵;最后探讨了经验法则所具有的无限性、客观性、抽象性及盖然性的特征。

第二章探讨了经验法则的制度价值。首先,经验法则具有发现客观真实的价值,法官运用自己在日常生活中积累的经验、体会,感受案件中真伪不明的事实,有利于还原出一个最大限度接近正义的案件事实;其次,经验法则具有弥补法律局限性的价值,其核心在于“造法”;再次,经验法则具有防止法官恣意的价值,这一价值源于经验法则客观性的特点。

第三章着重讨论了经验法则在民事审判实践中的运用。首先,讨论了经验法则与证据评价的关系,具体探讨了如何运用经验法则判断证据关联性、真实性、可采性,以及体现对证据力价值的评价;其次,讨论了经验法则在认定案件事实中的运用;最后,讨论了法官运用经验法则进行法律适用的问题。

第四章探讨了经验法则的局限性及如何合理运用问题。分析了经验法则存在的局限性,并结合“彭宇案”对其局限性进行了深入剖析,分析我国当前司法实践中经验法则的运用现状,对如何合理运用经验法则提出建议,包括立法上对经验

法则进行必要的总结与规制，建立符合中国特色的案例指导制度，设立当事人对经验法则提出反证、质疑的规则，公开运用经验法则的理由，完善合议制，培育良好的法官素质等。

结语部分总结了本文的研究内容，再次指出经验法则的重要性，对经验法则的认识必须从感性走向理性，对经验法则的研究必须从局部走向系统。

关键词：民事诉讼；经验法则；接近正义

ABSTRACT

The law life lies in experience, fundamental judiciary of that applying a rule of experience to hear a case is a judge one proper item ability. The rule of experience and "free heart certificate" system have the interwovenness connection, the sort thinks that it is inherent "free heart certificate" control mechanism. Civil try middle proper wielding a rule of experience, helping discover the law case objective true, makes to rule that the result high limit field approaches justice, realize a dispute thereby lawsuit target solving, commonness making a people's court work gaining the public of society accepts. The main body of a book aim at passing the rule of experience go into, some basis problem such as, cleaning up rule of experience connotation, value, discuss the rule of experience applation and limitation, suggest that suggestion, hope wielding a rule of experience 's rationally are able to help to some extent to guiding to try practice much better.

This article is four chapters mark except the foreword and concluding remarks.

Foreword: foreword, introduce that our country court wields three typical case of rule of thumb in recent years, problem being going to discuss that submitting in this article.

Chapter 2: Have discussed rule of experience creation background, connotation and characteristic. From history, the angle has inspected the background that modern significance rule of experience produces first; Have analysed rule of experience three aspect connotation secondly; The at last has studied infinity, objectivity, abstract and the probability characteristic had by rule of experience.

Chapter 3: The rule of experience system value. The primo, the rule of experience are had discovering objective true value, the judge wields experience, understanding that self accumulates in the daily life, true false unclear fact, a high limit beneficial to restoring out approach just law case fact in feel law case; Secondly, the rule of experience has the value making up law limitation's, whose core is lain in "making law"; Once again, rule of experience have guard against wilful value of judge, this one value originates from rule of thumb objectivity characteristic.

Chapter 4: Discuss that the rule of experience is in civil applying hitting the

target trying practice. First, have discussed the relation that the rule of experience and evidence appraise, have discussed the valuation how, to apply a rule of experience to judge the evidence relevance, the authenticity, to may gather nature, and to embody to probative value concretely; Applying secondly, having discussed that the rule of experience hits the target in setting mind on law case fact; Have discussed that the judge applies a rule of experience to carry out the problem of law suitable for use finally.

Chapter 5: Discuss the rule of experience limitation and how rationally to wield a problem. Include: the necessary summary and gauge make upper legislation pair of rules of experience go along, establish the law case according with Chinese characteristics guiding system, set up an interested party bringing forward counterevidence, the regulation questioning to the rule of experience, make wielding the rule of experience reason, perfecting collegiate system, cultivating fine judge quality and so on known to the public.

Concluding Remarks: the concluding remarks. The go into content having summed up the main body of a book, the significance pointing out a rule of thumb once again, the cognition to the rule of thumb must march from perceptual to reason, the go into to the rule of thumb must march from part to system

Key Words: Civil action; Experience rule; Access to justice

目 录

引 言	1
第一章 经验法则的产生背景、内涵及特征	4
第一节 经验法则的产生背景考察	4
一、经验法则在大陆法系的源起	4
二、经验法则在英美法系的表现	5
三、经验方法在中西方古代审判中的运用	6
第二节 经验法则的内涵探讨	6
一、第一层内涵	7
二、第二层内涵	7
三、第三层内涵	8
第三节 经验法则的特征分析	9
一、客观性	9
二、无限性	9
三、抽象性与盖然性	10
第二章 经验法则的制度价值探析	12
第一节 发现客观真实	12
一、纠纷解决与客观真实	12
二、经验法则有助于发现客观真实	13
三、经验法则与“故事讲述法”	13
第二节 弥补法律的局限性	14
一、法律的局限性	14
二、经验法则与弥补法律不足	15
第三节 防止法官恣意	16
一、自由心证与防止法官恣意	16
二、经验法则在防止法官恣意中的价值体现	16

第三章 经验法则在民事审判实践中的具体运用	18
第一节 经验法则与证据评价	18
一、判断证据的关联性	18
二、判断证据的真实性	19
三、判断证据的可采性	20
四、体现对证据力价值的评价作用	20
第二节 经验法则与认定案件事实	22
一、经验法则在事实推定中的运用	22
二、实例分析	23
第三节 经验法则与法律适用	24
一、经验法则在法律适用中的运用	24
二、实例分析	25
第四章 经验法则的局限性及其合理运用	26
第一节 经验法则的局限性及实例分析	26
一、经验法则的局限性	26
二、关于经验法则局限性的实例分析	27
第二节 合理运用经验法则的思考	28
一、我国司法实践运用经验法则的现状	28
二、合理运用经验法则的几点建议	30
结 语	36
参考文献	38

CONTENTS

Preface	1
Chapter 1 Rule of Experience Creation Background, Connotation and Characteristic	4
Subchapter 1 Rule of Experience Creation Background	4
Section 1 Origin of Concept in Civil Law System	4
Section 2 Express in Common Law System	5
Section 3 Experience Method in Ancient of Chinese and Western Judgment ..	6
Subchapter 2 Rule of Experience Connotation	6
Section 1 The First Layers of Connotation	7
Section 2 The Second Layers of Connotation	7
Section 3 The Third Layers of Connotation	8
Subchapter 3 Rule of Experience Characteristic	9
Section 1 Objectivity	9
Section 2 Infinity	9
Section 3 Abstract and Probability	10
Chapter 2 The rule of Experience System Value	12
Subchapter 1 Discover an Objective True	12
Section 1 The Dispute Solving and Objective Trueness	12
Section 2 The Rule of Experience Helps Discover Objective Trueness	13
Section 3 The Rule of Experience and Method Telling a Story	13
Subchapter 2 Make up the Law Limitation	14
Section 1 The Law Limitation	14
Section 2 The Rule of Experience and Make up the Law Limitation	15
Subchapter 3 Guard Against a Judge Willful	16
Section 1 Free Proof and Guard Against a Judge Willful	16
Section 2 The Rule of Experience is Worth in Preventing a Judge From Hitting the Target Willfully	16
Chapter 3 Concrete Application in Civil Action	18

Subchapter 1	The Rule of Experience and Evidence are Appraised	18
Section 1	Judge the Evidence Relevance.....	18
Section 2	Judge the Evidence Authenticity.....	19
Section 3	Judge the Evidence Legitimacy	20
Section 4	Appraisal Evidence Ability	20
Subchapter 2	The Rule of Experience and Set Mind on Law Case Fact	22
Section 1	The Rule of Experience Deduces Hit the Target Applying in Fact.....	22
Section 2	Concrete Case.....	23
Subchapter 3	The Rule of Experience and Law Suitable for Use	24
Section 1	The Rule of Experience Applies to Hit the Target Applying in Law.....	24
Section 2	Concrete Case.....	25
Chapter 4	The Rule of Experience Limitation and Make use of Rationally	26
Subchapter 1	The Rule of Experience Limitation and Case Analysis	26
Section 1	The Rule of Experience Limitation.....	26
Section 2	Case Analysis.....	27
Subchapter 2	How Rationally Wield a Rule of Experience	28
Section 1	Wield the Rule of Experience Current Situation	28
Section 2	Think Deeply about How Rationally Wield a Rule of Experience	30
Conclusion	36
Bibliography	38

引 言

美国著名大法官霍姆斯有一句名言：“法律的生命始终不是逻辑，而是经验……真正的法律不是一般性的抽象、规则，也不是固定的逻辑推理，而是社会的实际，一系列的事实。”^①另一位美国大法官本杰明·卡多佐则将法官作出司法决定的过程比喻为酿造，而酿造的原料包括哲学方法、逻辑、习惯、社会福利、生活经验等。^②正如上述两位大法官所言，法官是一个需要丰富生活经验与实践经验的职业。一名优秀的法官不能仅仅止步于精通法理与擅长逻辑思维（当然这也是法官所不可或缺的素质），还应当能够在审判过程中恰当地运用经验法则，用以辅助正确认定事实和适用法律，只有这样才能确保裁判结果最大限度地接近正义。在我国的民事审判实践中，经验法则的运用已日趋广泛，出现了许多运用经验法则进行裁判的成功个案，但关于经验法则的系统规范研究还十分缺少，实践中也不排除滥用经验法则作出不当裁判的情形。笔者首先介绍几个近年来我国法院运用经验法则的典型案列：

[案例一]被告吕志锋多次向原告王德平购买生猪，2001年5月30日双方经结算，被告结欠7万元，被告因此立下欠条一张交由原告收执。此后，被告先后8次偿还原告36000元。2002年5月16日，被告又偿还原告12000元，并约定次日还清余款22000元。次日，原告与王某、黄某等到被告家中拿钱，被告要求原告先把欠条给他，原告把欠条交给被告后，被告将欠条撕毁，并把欠条碎片丢在其家垃圾桶内。原告从垃圾桶里拾起欠条碎片后，离开被告家到南安公安局诗山派出所报案，称被告未还款便撕毁欠条，派出所对此未作调查处理。原告主张被告未付清余款便撕毁欠条，仍欠原告22000元；被告主张其在支付22000元余款后才撕毁欠条，不存在欠款的事实。双方为此发生争议，原告起诉要求判决被告偿还尚欠的货款22000元，并提供由碎片粘贴而成的“欠条”、派出所证明原告向该所报案的书面证明，并申请证人王某出庭作证。法院经审理后认为：撕毁欠条的现场在被告家中，原告拾起欠条碎片时被告并未阻止，事后也未报案却由原

① [美]E·博登海默·法理学·法哲学及其研究方法[M]·邓正来译，北京：中国政法大学出版社，1999.

② 本杰明·卡多佐·司法过程的性质[M]·苏力译，北京：商务印书馆，2000.

告报案，与常理不符；原告是外地人而被告是当地人，原告也不大可能利用人数上的优势抢走欠条的碎片，否则被告也会向有关部门报案；证人王某与被告是同乡人，在一般情况下，也不可能为一个外地人作假证而冒因此受法律追究的风险。综上，对于被告关于付清全部款项后才撕毁欠条的主张，不予采信。^①最终判令被告偿还原告货款 22000 元。一审判决作出后，被告吕志锋不服提起上诉，二审法院驳回上诉，维持了原判。

[案例二]2004 年 11 月 16 日，杨先生与郭女士离婚。同年 11 月 28 日，杨先生带着郭女士找到 71 岁的杨老汉借款 3000 元，之后郭女士再次向杨老汉借款 2000 元。杨先生与杨老汉之前相互认识，借款时没告诉杨老汉他与郭女士已经离婚。事后，杨先生与郭女士以两人已经离婚，没有用过该笔借款为由拒绝赔偿。杨老汉向法院起诉。一审法院判决杨先生与郭女士共同赔偿杨老汉 5000 元。一审宣判后，杨先生提出上诉。二审法院审理认为，杨先生与郭女士离婚不久一起到杨老汉家借款 3000 元，杨老汉有理由相信该借款是双方共同借款，根据日常经验法则，应认定该借款属于共同债务。杨老汉起诉另一笔借款未提交相应证据，法院不予支持。据此改判杨先生与郭女士连带赔偿杨老汉借款 3000 元。^②

[案例三]2006 年 11 月 20 日，彭宇在南京市某公共汽车站好心将一名跌倒在地老人徐某扶起，并送其去医院检查。不想，受伤的徐老太太及家人得知胫骨骨折，要花费数万元医药费时，一口咬定是彭宇撞了人，要其承担数万元医疗费。被拒绝后，老人向南京市鼓楼区法院起诉，要求彭宇赔偿各项损失 13 万多元。法院经审理后认定原告系与被告相撞后受伤，理由如下：根据日常生活经验分析，原告倒地的原因除了被他人的外力因素撞倒之外，还有绊倒或滑倒等自身原因情形，但双方在庭审中均未陈述存在原告绊倒或滑倒等事实，被告也未对此提供反证证明，故根据本案现有证据，应着重分析原告被撞倒之外力情形。人被外力撞倒后，一般首先会确定外力来源、辨认相撞之人，如果相撞之人逃逸，作为被撞倒之人的第一反应是呼救并请人帮忙阻止。本案事发地点在人员较多的公交车站，是公共场所，事发时间在视线较好的上午，事故发生的过程非常短促，故撞倒原告的人不可能轻易逃逸。根据被告自认，其是第一个下车之人，从常理分析，

① 齐树洁，王振志，主编.证据法案例精解[M].厦门：厦门大学出版社，2004.356.

② 区倚.离异后共同借钱不还法院判连带偿还[N].人民法院报，2008-3-28（4）.

其与被告相撞的可能性较大。如果被告是见义勇为做好事,更符合实际的做法应是抓住撞倒原告的人,而不仅仅是好心相扶;如果被告是做好事,根据社会情理,在原告的家人到达后,其完全可以在言明事实经过并让原告的家人将原告送往医院,然后自行离开,但被告未作此等选择,其行为显然与情理相悖。^①据此,南京鼓楼区法院判令彭宇补偿原告 40% 的损失 45876.36 元。一审判决后,原告彭宇及被告徐某均不服并提出上诉。经二审法院主持调解,双方当事人达成和解协议,双方均申请撤回上诉。

在以上三个案例中,法院在分析说理时分别提到了“常理”、“日常经验法则”、“日常生活经验”等关键词,而这正是法官据以形成内心确信、还原案件事实、选择应适用之法律所借助的方法。就人民法院审理案件的一般情况而言,原告凭借撕碎的欠条起诉要求还款很难获得胜诉,债权人主张借款人离婚后单方借的钱款前夫或前妻承担连带责任也很难得到法院的支持,但考察前述案例一与案例二,我们却发现法官的内心确信与就一般情况下可能作出的判决结果并不一致。法官究竟应当简单地对证据不予采信并据此作出驳回诉请的判决,还是根据自己所积累的日常生活经验、常识、常理形成的内心确信作出裁判?这便涉及在审判实践中如何贯彻公平正义理念,如何处理好法律真实与客观真实关系的重要问题。要回答这一问题,我们就必须对经验法则有一个正确的认识,必须厘清经验法则的内涵,把握经验法则的特征,认识经验法则在民事诉讼中的价值所在。此外,上述案例一、二在终审后都取得了较好的社会效果,获得当事人及群众的普遍认可;而案例三则在社会上引起轩然大波——社会各界的高度关注,媒体、网络也进行了热烈的评论,而其中有许多带有负面评价的声音,有人甚至在网络上大声咒骂,发出“社会道德沦丧、好人不敢做”的贴子。这便又引发我对下面问题的思考——当法官依据日常生活经验、常识、常理作出裁决时,如何能够保证据此作出的裁判是接近正义的公正裁判,如何才能防范法官滥用“经验法则”而作出“恶判”?

带着上述疑问,笔者在本文中着力探讨以下几个问题:(1) 经验法则的产生背景、内涵及特征;(2) 经验法则在民事诉讼中的价值;(3) 经验法则在民事审判实践中的具体运用;(4) 经验法则的局限性;(5) 如何合理运用经验法则。

^① 南京市鼓楼区人民法院.(2007)鼓民一初字第 212 号民事判决书[Z].

第一章 经验法则的产生背景、内涵及特征

第一节 经验法则的产生背景考察

“经验法则”又称“经验则”，从词源的角度看，它来自大陆法传统。考察经验法则的产生背景，必然涉及到自由心证制度，二者是两个密不可分的概念。正如台湾学者曾华松指出的，“自由心证的真意，乃在于利用经验法则的科学方法，并依机能的原理，把非合理的要素排除在外，发现足以使一般人信服的真实。”^①现代民事诉讼普遍认为，经验法则是自由心证制度的内在制约机制，它与“论理法则”（逻辑法则）共同作为“自由心证”的两大内容，在防止法官滥用自由裁量权、确保司法公正方面发挥着重要作用。笔者试从历史的角度出发，探讨自由心证与经验法则的产生背景，并进一步理清二者的关系。

一、经验法则在大陆法系的源起

在大陆法系国家，自由心证是在法国大革命时期反对法定证据制度的基础上确立起来的。在法定证据制度下，证据的证明力大小和认定事实所需的证据数量由法律直接给予规定，法官不得自行裁量。法定证据制度建立的最初目的是彻底消除在认定事实过程中对人身采取的各种惩罚措施，在历史上曾经发挥重要作用。但在18世纪中后期，法定证据制度受到前所未有的挑战。1790年，法国法学家杜波尔便指责法定证据制度是“一种荒诞的方法”，并首先提出“内心确信”（日本学者译为“自由心证”）的原则。^②1808年的法国刑事诉讼法第342条明确规定：“法律不要求陪审员报告他们建立确信的方法，法律不给他们预先规定一些规则，使他们必须按照这些规则来决定证据是不是完全和充分……法律只向他们提出一个能够概括他们职务上全部尺度的问题：你们是真诚的确信了吗？”^③到19世纪下半叶，自由心证原则已在大陆法系各主要国家得到普遍承认。考察大陆法系国家“自由心证”取代“法定证据”的原因，主要有两个方面：一是科技的发

① [台]曾华松.经验法则在经界诉讼上之运用[J],台北:法学丛刊,62.

② 张永泉.民事证据采信制度研究[M],北京:中国人民大学出版社,2003.10.

③ 陈一云.证据法学[M],北京:中国人民大学出版社,1991.32.

展。18-19 世纪是西方产业革命和科学技术飞跃发展的时代，科技的发展也进一步打开人们认识世界的视野，人们开始认识到，诉讼中对事实的认定无法仅靠成文的若干规定来达到目的，证据价值的判断虽然存在法则，但这种法则是无穷的，只能在实际存在的个案中和现实生活中去总结和探求，这种总结和探求的就是现实的生活经验，而这些现实生活经验的运用，后来随着自由心证理论的不断完善而发展成了“经验法则”；二是民主政治的发展。18-19 世纪资产阶级革命时期，民主思想得到极大发展和实践，在诉讼领域集中体现人民主权原则的陪审制进入立法和实践，由于陪审员只是普通大众，并未受过系统的法律训练，无法运用繁杂的法定证据规则，因此只能以自己在日常生活中的经验，凭良心和理性来审查证据、认定事实，这便导致法定证据制度存在的诉讼制度基础发生了重构，从而丧失了存在的制度环境，而生活经验也随着陪审员的自由心证而自发地成为判断证据的主要标准。从以上分析可以看出，经验法则是在自由心证的发展过程中应运而生的，二者的产生无所谓先后，一旦历史的发展迫使人们放弃法定证据制度而采用自由心证，就必然涉及自由心证情况下以什么为根据对证据和事实作出内心确信，而日常生活经验便是法官和陪审员的最主要根据，对于日常生活经验的运用也就是“经验法则”的萌芽。

二、经验法则在英美法系的表现

在英美法系中，并没有关于“经验法则”的理论概念，但这并不意味着经验法则在英美法中不存在。实际上，从上面的分析我们知道，“经验法则”是与“自由心证”相伴而生的，而英美法系的自由心证制度确立的时间要远远早于大陆法系，只不过英美法国家的自由心证制度不是一个与法定证据制度相对立的概念，而是和陪审制度的发展相辅相成的。在整个 12 世纪之前，英国法律制度中是不存在自由心证制度的，水审、决斗等神明裁判方式在诉讼中占据极其重要的地位；但在 12 世纪后，欧洲大陆反神明裁判的斗争浪潮波及英国，1160 年，亨利二世及其咨询会不得不决定在其改革中选择了陪审制度。“当陪审制度成为英国普通法的唯一查证方式后，英国确立了自由心证制度；因为，除了通过经验作出裁决外，对不具备专业素质的陪审员已没有其他选择的余地。”^①可见，虽然没有关于“经

^① 张云强.对自由心证制度的重新认识——以民事诉讼为中心[J].成都教育学院学报, 2005. (2) .

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库